

POR LOS SEÑORES DEAN Y CABILDO DE LA SANTA IGLESIA CATEDRAL DE CADIZ;

Y

EL LICENCIADO CHRISTOVAL

de Barrios su presentado en vna de las medias Raciones della:

EN EL PLEYTO,

CON

EL DOTOR DON FERNANDO

de Paz y Fajardo, Prouisor de la dicha Ciudad, prouiso ordinario en la dicha media Racion.

Y el Fiscal Eclesiastico.

En Seuilla. Año de 1657.



L Hecho es, que auiendo vacado vna media Racion de la Santa Iglesia de Cadiz por el mes de Diziembre del año passado de 1656. por muerte del Racionero D. Simon Gutierrez: el Cabildo Eclesiastico della, presentò en la dicha media Racion al Licenciado Christoual de Barrios, Cura y Maestro de Ceremonias de la dicha Sãta Iglesia en 6. de Março deste año de 1657. Y enel mismo dia el señor Obispo de Cadiz despachò vn Monitorio al Cabildo, diziendole, que presentasse en dicha media Racion, en virtud de la concordia que el señor Obispo su antecessor auia hecho con el Cabildo, sobre la presentacion, y prouision de las medias Raciones de dicha Santa Iglesia. A que el Cabildo respondio, que ya tenia hecha presentacion, y de nuevo la hazia en el dicho Christoual de Barrios, en virtud de su derecho, y quasi possession antiquissima en que estaua de presentar en dichas medias Raciones, especialmente en las que vacan en los meses del Ordinario, sin que necessitasse, ni pudiesse hazerlo en virtud de dicha concordia, porque demas de no dar derecho, ni titulo nuevo, era notoriamente nula, por ser sin licencia, ni confirmacion Apostolica, y auerse embuelto en ella el derecho de la Sede Apostolica en sus meses reseruados.

Con esta respuesta en el mismo dia, el señor Obispo hizo Colacion de la dicha media Racion en el Dotor Don Fernando de Paz y Fajardo su Prouisor; y ignorandolo el Licenciado Christoual de Barrios, enel mismo dia presentò ante el mismo Prouisor peticion con testimonio de su presentacion del Cabildo, pidiendo ser instituido en la dicha media Racion. A que el Prouisor por Auto dixo; Que atento a que a su merced le estaua ya colada, no podia ser Iuez de la causa, y la remitia al señor Obispo.

Y por parte del dicho Christoual de Barrios, se presentò ante su Señoria la misma peticiõ, y presentacion, con otra peticiõ, diziendo: Que si era verdad, q̃ auia ya proueido la dicha media Racion enel dicho su Prouisor, no podia tampoco su Señoria ser Iuez; y a mayor abundamiento lo recusaua, y pidio remitiesse la causa al Señor Iuez Metropolitano, y no procediesse a dar possession al dicho su Prouisor: y protestò la nulidad de todo, y sin perjuizio della, y de la recusacion apelò. Y tambien por parte del Cabildo se hizo lo mismo, por peticion que presentò en la misma conformidad.

Sin embargo, el señor Obispo procedio a dar la possession al dicho su Prouisor, proueyendo sobre ello diferentes Autos, y mandamientos con censuras contra el Cabildo, y algunos Prebendados en particular; de que assimismo se protestò la nulidad, y interpuso de nueuo apelaciones por diferentes peticiones, y con expression de muchas causas, y pidiendo nombramiento de Arbitros, que declarassen las de la recusacion; y vltimamente remitio los Autos al Señor Iuez Metropolitano.

Ante quien, por parte del Cabildo, y del Licenciado Christoual de Barrios su presentado, se ha intentado el remedio sumarissimo de manutencion en la quasi possession, que el Cabildo tiene de presentar en las medias Raciones de dicha Santa Iglesia, especialmente las que vacan en los meses del Ordinario, y que por ser vno dellos el de Diziembre, en que vacò esta de que se trata, se admita la presentacion del Cabildo, fecha en el dicho Christoual de Barrios, y sea instituido, y se le dè la possession.

Por parte del Dotor Don Fernando de Paz y Fajardo prouiso Ordinario,

nario, y del Fiscal Eclesiastico, por lo que toca al derecho de la Dignidad Episcopal, se pretende lo contrario, y que la Colacion de dicha media Racion, fecha por el señor Obispo, y sus Autos de possession, se substengan, y confirmen, y se le debuelua la causa.

Para mas claridad deste caso, e inteligencia de los instrumentos, y recaudos que por vna, y otra parte se han compulsado, y presentado en los Autos se supone.

1 Lo primero, que por parte del Cabildo, y su presentado para fundar su intento se han compulsado, y presentado en esta causa testimonios, y prouanças de quinze presentaciones que ha hecho, y le han sido admitidas en las dichas medias Raciones desde el año de 1516. en adelante: cósta desde fojas 103. desta causa.

2 En especial las dos penultimas litigadas, y admitidas en contradictorio juizio, y la vltima admitida llanamente por el señor Obispo de Cadiz antecessor, que son, vna que vacò en el mes de Iunio del año de 1607. y por presentacion del Cabildo la obtuuo Domingo Sanchez Arroyo en contradictorio juizio, por Autos del señor Iuez Metropolitano: consta a fojas 136. Otra, que vacò por el mes de Iunio de 1626. y por presentacion del Cabildo la obtuuo el Dotor Aparicio Rendon, que oy viue, y la possee tambien por Autos del señor Iuez Metropolitano en contradictorio juizio: consta a foj. 137. Y la vltima que vacò por Diziembre de 1653. y el Cabildo presentò en ella a Don Ioseph Cabeças, y fue admitido, y instituido por el señor Obispo llanamente que oy viue, y la possee, consta a foj. 68. & 98.

3 Tambien se ha presentado en los Autos vn tanto de vnas letras Apostolicas de la Sátidad de Alexádro VI. sub dat. 3. Non. Decéb. Ann. 1502. que està a fojas 213. de donde parece, que auiendo el dicho Cabildo fundado de sus proprios bienes de su Mesa Capitular dos Prebendas enteras para augmento del culto diuino, de la vna dellas se auian erigido las quatro medias Raciones, y de otra primo vacatura, se estatuyò, y ordenò por su Santidad se extinguiesse, y della se erigiessen otras quatro medias Raciones, que todas fuessen ocho (como son) y que en ellas siempre que vacassen, presentasse el Cabildo personas idoneas calificadas con el Presbiterado, o en edad de conseguirlo dentro de vn año, y que el Ordinario las deuiesse instituir, y esto para el augmento del culto diuino en dicha Iglesia.

4 Lo segundo se supone, que por parte del prouiso Ordinario eneste caso, y del Fiscal Eclesiastico, se han compulsado, y presentado diferentes testimonios, y recaudos acerca de dos medias Raciones que han vacado en meses Apostolicos, en que aunque el Cabildo tambien ha presentado, ha auido litigios, y varios sucessos que han sido. La vna media Ració que vacò por muerte del Racionero Don Geronimo de Vlloa en Agosto de 1649. años, en que el Cabildo presentò al Licenciado Iuan Cabeças, y el señor Obispo la proueyò en D. Ioseph Cabeças, los quales litigaron ante el señor Iuez Metropolitano; el qual por su Auto, manuteniédo al Cabildo en su quasi possession de presentar, admitio su presentacion del dicho Licenciado Iuan Cabeças, y lo instituyò; y anulò, y reuocò la Colacion fecha al dicho D. Ioseph Cabeças: consta a foj. 164. Deste Auto se apelò, y fue confirmado por el señor Nuncio de su Santidad en estos Reynos, consta a foj. Y sin embargo, despues desto obtuuo esta media Racion

Don

Don Antonio Zarco en virtud de Bulas Apostolicas, por reseruada de auer vacado en el dicho mes de Agosto Apostolico reseruado: y tambien tuuo despues dellas nombramiento del Cabildo, y Colacion que le hizo el señor Obispo de Cadiz, consta a foj. 189. 193. 200.

5 La otra media Racion vacò por Enero de 1652. en que el Cabildo presentò a el Licenciado Antonio de Soto, y su Santidad, por auer vacado en su mes Apostolico reseruado, la proueyò en Alonso de Velilla: los quales han litigado, y en primera instancia el Ordinario de Cadiz por vn Auto no admitio la presentacion del Cabildo, y por otros Autos despues mandò cumplir, y executar las Bulas Apostolicas de Colacion del dicho Alonso de Velilla, y darle la possession, y se la dio. Y en segunda instancia por vn Iuez Apostolico que della conocio en grado de apelacion, fue reuocado el dicho primer Auto del Ordinario de Cadiz, y admitida la presentacion del Cabildo en el Licenciado Antonio de Soto. Y en tercera instancia, el señor Nuncio que della conocio, reuocò el dicho Auto del Iuez Apostolico de la segunda instancia, y cõfirmò vno del Ordinario de Cadiz de 29 de Abril de 1653 en que le mandò dar la possession. Y en quarta instancia por otro Iuez Apostolico que della conocio, fue reuocado el Auto del señor Nuncio, y confirmado el del Iuez Apostolico de la segunda instancia, y admitido, y instituido el dicho Licenciado Antonio de Soto en la dicha media Racion, en virtud de la presentacion del Cabildo, manuteniendolo en su quasi possession de presentar: consta a fojas 182.

6 Lo tercero, que por el mes de Enero de 1654. el señor Obispo de Cadiz, que entonces era, y el Cabildo, otorgaron vna escritura de cõcordia sobre la presentacion, y prouision destas medias Raciones de dicha Iglesia, en que se cõformaron, que las que vacassen de alli adelante enlos meses de Febrero, Abril, y Agosto de cada año, las proueyesse el señor Obispo: y las que vacassen en Iunio, Otubre, y Diziembre presentasse el Cabildo y fue con calidad, que se auia de conseguir aprouacion, o confirmacion de dicha concordia de su Santidad, o del señor Nuncio: consta a foj. 40. y hasta aora no se ha conseguido la dicha aprouacion, o confirmacion.

Lo que se alega por parte del prouiso Ordinario, y del fiscal Eclesiastico.

7 PRimò, que el derecho de presentar del Cabildo en dichas medias Raciones procede de priuilegio, y assi està derogado, y quitado por el santo Concilio de Trento, cap. 9. sess. 25. de reformat. iuncta declar. Sac. Cong. Cardin. adducta per Garc. de benef. 5. part. cap. 9. num. 141. in hæc verba: *Ius patronatus datum Capitulo censendum est ex priuilegio quando Capitulum nõ fundauit, nec dotauit, nec habet immemorialem, & ideò sublatum est hoc decreto.*

8 Secundò, que esta disposicion del Concilio, procede tàm in possessorio, quàm in petitorio, y assi no es manutenible la quasi possession de presentar del Cabildo, por estar quitada por el dicho Cap. 9. del Concilio, ibi: *Cum quasi possessione inde secuta.* Iuncta declaratione Sac. Congreg. adducta per Garc. d. 5. part. cap. 5. num. 138. Y que esto procede, aunque la quasi possession sea de mas de cien años, constando del initio, y titulo

viciosò

viciosō, y nulo, vt etiam ex declaratione Sac. Congreg. tradit Garc. dict. cap. 9. numer. 119. & Barbos. in Collectan. ad dictum caput 9. Concil. num. 70.

9 Tercero, que la quasi possession del Cabildo està tābien interrumpida por no auerse admitido sus presentaciones en los meses Apostolicos: como queda notado supra en el supuesto 2. n. 4. & 5.

10 Quarto, que tambien està interrumpida, y quitada la dicha quasi possession del Cabildo, por la concordia fecha entre él, y el señor Obispo antecessor, referida sup. en el supuesto 3. nu. 6. Y assi para presentar en este caso el Cabildo, solo se podia valer de la dicha concordia (pues por ella le tocaua esta vacante del mes de Diziembre de que se trata) como se lo amonestò el señor Obispo por su Monitorio, y por no auer querido vsar della el Cabildo, renunciò su derecho, y contrauino a ella, y dio lugar à que el señor Obispo vsasse del suyo, en proueer como proueyò esta media Racion, ad leg. qui fidem, ff. de transact. leg. cum proponas, C. de pactis.

11 Quinto, que el señor Obispo para proueerla tiene fundada su intenciō en la assistencia del Derecho comun, segun el qual le toca el proueer todos los Beneficios de su Diocesis, ad cap. omnes Basilicæ 16. q. 7. Rota decis. 4. de concess. Prebendæ in nou. Y esta assistencia del Derecho basta para su manutencion en este juizio possessorio, ad cap. sunt personæ, de priuileg. in 6. & latè per Post. de manutent. obseruat. 45. ex n. 3.

12 Sexto, que tambien el señor Obispo està ya en quasi possession de proueer las dichas medias Raciones, por auer proueido en D. Antonio Zarco la que vacò en el mes de Agosto de 1649. referidas sup. nu. 4. Y solo este acto vltimo bastò para adquirir la quasi possession de proueerlas. Cap. querelā, de electionibus, cum Rota, & alijs Maresc. lib. 1. variar. cap. 55. nu. 24. & 25. Post. supra obseruat. 33. n. 2. Loterio de re benef. lib. 1. quæst. 34. num. 26.

13 A estos se reducen los fundamentos desta parte (fuera de algunas replicas que ha hecho, que abaxo en su lugar se notaràn, y satisfaràn) y porque tambien en lo que alega nos arguye ad hominem, diziendo, que en otro tiempo, y ocasion de otra media Racion, siendo yo Prouisor deste Obispado de Cadiz, sentia contra el derecho del Cabildo, q̄ aora defiendo: aunque esto no haze al caso para la justicia, todavia, ya que se opone, satisfarè a esto, abaxo en su lugar, despues de auer demostrado los fundamentos del Cabildo.

Fundase la justicia del Cabildo, y de su presentado.

14 HIS nihil obstantibus, el derecho del Cabildo, y de su presentado en esta media Racion es constante, y claro, no solo para este juizio possessorio sumarissimo de manutencion intentado, sino tābien en la propriedad, como se demostrarà en este discurso, que para mas claridad se diuide en tres partes, o articulos.

En el primero, se funda el derecho y quasi possession del Cabildo, de presentar en las dichas medias Raciones.

En el segundo, se responde, y satisfaze a los fundamentos contrarios ponderados arriba.

En el tercero, se notaràn las nulidades, y defectos de los Autos de Co-

 lacion,

lacion, y possession, proueidos por el señor Obispo en este caso.

15 In primis, para mas claridad se deuen aduertir dos cosas. La vna, que el Cabildo en este juizio sumarissimo que ha intentado, no pretende tener, ni prouar formal derecho de Patronato en propriedad en las dichas medias Raciones, aunque lo puede hazer, como se verà; sino meramente vn derecho, o facultad, y quasi possession de presentar en ellas personas idoneas para seruirlas, que es distinta cosa, vt pluribus tradunt Gonçal. ad regulam 8. Cancel glos. 18. num. 90. & sequentibus, vbi infert: *Ad ius præsentandi rectorem gratum competens populo* Et glos. 45. §. 2. num. 28. Iul. Viuian. de iur. Patron. libr. 2. cap. 9. num. 24. & 25. La qual quasi possession la puede fundar, y defender por diferentes titulos. Cap. post electionem, de conceß. Præbendæ, leg. nemo ex his, ff. de reg. iuris, Felin. in cap. in nostra, nu. 2. vbi Abbas num. 32. de rescriptis, Garc. de benef. p. 6. cap. 4. n. 39. Iacob. Cancer. tom. 3 cap. 3. à n. 28. Molin. de primog. lib. 2. cap. 10. num. 75. Rota decis. 59. in antiq. & apud Casado decis. 3. de causa posseß. & propriet. Lap. allegat. 132. num. 2. Masob. in prax. hab. concur. prælud. 7. dub. 20. n. 173. & sequentibus, & ex alijs Salgad. de retent. Bull. 1. p. cap. 2. n. 170.

16 La otra, que la dicha quasi possession en este juizio solo la alega el Cabildo en las vacantes de los meses del Ordinario [quidquid sit, en los Apostolicos por la reseruacion especial dellos] y a la de aquellos se restringe aora, pues es vno dellos el de Deziembre, en que vacò esta media Racion de que se trata.

ARTICVLO PRIMERO.

17 POR parte del Cabildo, y de su presentado està prouada su quasi possessió de presentar en dichas medias Raciones de mas de 140. años a esta parte, con los testimonios, y prouanças compulsadas, y presentadas en los Autos referidas sup. n. 1. & 2. que contienen quinze presentaciones fechas por el Cabildo, y admitidas desde el año de 1516. Y especialmente las dos penultimas dellas admitidas por el señor Iuez Metropolitano en contradictorio juizio; y la vltima llanamente por el señor Obispo de Cadiz inmediato antecessor.

18 Y es de notar, que solo la efectuacion destas vltimas presentaciones era bastante para presumirse efectuadas todas las antecedentes (quando no constasse) mayormente en quasi possession tan antigua, vt ex Menoch. Rota, & alijs Alphonso de Leõ de offic. Capell. prax. 2. cap. 3. q. 5. n. 56. ad finem folio mihi 213.

19 De que se sigue, que desta quasi possession de presentar del Cabildo tan antigua, y con tan multiplicadas presentaciones, se prueua claramente, no solo su derecho, o facultad de presentar, sino el titulo de Patronato formal, y ser de fundacion, o dotacion; y para esto bastaua ser la quasi possession de cien años, que se reputa por inmemorial, vt ex declaratione Sac. Congregat. Cardin. & plurimis Rotæ decisionibus probant Gonçal. ad regulam octauam Cancellariæ, glossa 18. num. 46 Riccio in prax. iur. patron. resolutio. 66. Caued. de Patron. Reg. Coron cap. 34. n. 7. Garcia de benef. 5. part. caput 9. n. 109. & sequentib. Alphonsus de Leon, vbi supr. n. 46. Augustinus Barb. de potestate Episcopi, allegatiõ. 72. n. 28. & 35.

Et in

Et in collect.ad dict.cap.9.sess.25.Concil.Trident. num.26. Iul.Vivian. de iure patronat.lib.11.cap.5.à num.26.& 33.vbi num. 36. in hæc verba: *Eoque probato potest allegari fundatio & dotatio, vel alius melior titulus de mundo. Cap super quibusdam, §.præterea, & ibi glos. de verbor.significat. & fuit resolutum in vna Mediol.iur.patronat.23. April. 1589. coram Comitol. Idque procedit licèt neque per instrumenta præsentationum, neque per testes super immemorabili deponentes, nulla fiat mentio de fundatione, vel dotatione. Grasis decis.4.num.7. de iure patronat.* Et esse verisimam conclusionem communem, & vsu receptam, secundùm quam Rota sæpissimè iudicavit, & iudicat, firmat novissimè Rota penes Paul. Rub.decis.218.num.22.part.1.& decis.29.num.2. & 50.part.2. vbi quod & ita pluries declaravit Sacra Congr.Concil.

20 Tanto, que aũ en personas en quienes cae sospecha de vsurpacion (qual no es el dicho Cabildo, como abaxo se dirà) por tan longissima quasi possession, con tan multiplicadas y continuas presentaciones, se prueva legitimo titulo de Patronato, vt cum Rota, Paris.& alijs Garc.vbi sup.

21 Y en quien no ay tal sospecha de vsurpacion, bastavan dos, o tres presentaciones, ex pluribus Barb.dict.allegat.72.num.31.& sequentibus.Vivian.dict.cap.5.ex num.29.

22 Y que solo fuessen por tiempo de quarenta años, concurriendo algun titulo colorado, o fama, o presunciones del derecho de presentar, para provar ser legitimo, vt ex Rota pluries probant Gonçalez dict.glos. 18.num. 57. Navarro in singular.iur.Pont.cap.94.num.6.Maceraten. var.cap.109. num.37.Riccius supra resolut.67.Vivian.sup.n.26.Leo sup.nu. 48. Barb. in dict.cap.9.Concil.num.23.& 24.

23 Y en este caso por ser las dichas medias Raciones de Iglesia Catedral, concurre la presuncion de derecho; de ser fundadas por ella de sus proprios bienes, como se provarà infra num.41.

24 Y que en el dicho Cabildo, por ser de Iglesia Catedral, no cae la presuncion, o sospecha de vsurpacion del dicho derecho, es indubitable, segun la declaracion de la Sacra Congregacion de Cardenales: referunt, & sequuntur Gonçalez dict.glos.18.num.55.Castro Palao oper. moral. tract. 13. disput.2. princip. 3. num.7. & comprobatur ex Rota adducta à Barb.dict.alleg.72.num.64.in fine, & in dict.cap.9.num. 46.in vltim. impres.& Alfons. de Leon de offic.Capell.q.4.prax.2.num.81.

25 Y assi este titulo es prueva del derecho de patronato, o de presentar, que resulta de tan antigua quasi possession de presentar, donde cessa la sospecha de vsurpacion; y no està quitado por la disposicion del Santo Concilio Tridentino, sino antes conservado, vt constat ex dict.cap.9.ibi: *Aliàsvè secundum iuris dispositionem.* & notant Barb. ibi in collect.nu. 23. Y en proprios terminos de derecho de presentar de Cabildo en porciones, la Rota in vna Tiralon. iuris præsent. 5. Mercur. anno. 1595. his verbis: *Fuit conclusum ius præsentandi competens Cap. Tirasonen. non fuisse revocatum per Concil.Trident. sess.25.cap. 9. Nam licèt Concilium præservet ius competens, ex fundatione, vel dotatione; non refutat illud, quod aliter potest competere, & probari secundùm regulas iuris, vt patet ex illis verbis; Aliàsvè secundum iuris dispositionem, quod sæpe Rota censuit, &c.* Adducta per Garcia de beneficijs 5. part. cap. 9. num. 84. & 85.

Lo

26 Lo segundo, donde ay tanta diuturnidad de tiempo, que el Cabildo presenta, y el señor Obispo instituye en estas medias Raciones, puede tambien el Cabildo fundar su derecho, y quasi possession por via de costumbre particular y antiquissima de la dicha Iglesia, ad cap. fin. vbi glos. verbo *consuetudo*, de consuetud. in 6.

27 La qual costumbre no està quitada por el Santo Concilio, como lo declarò la Sacra Congregacion de Cardenales, adducta per Farinac. & Marsil. in remiss. ad dict. cap. 9. sess. 25. vers. *Et prævilegia concessa*, ibi: *Super hæc verba fundabat se quidam Episcopus dicens ius eligendi, quod ex consuetudine competebat cuidam Capitulo cuiusdam Ecclesiæ Collegiatæ ad Canonicatus vacantes, per Concilium hoc esse sublatum: quod falsum est, & fuit ab Illustrissimorum Congregatione reprobatum: nam textus iste restringit se ad ius eligendi in iure patronatus electivè; non autem in alijs electionibus, quæ de iure communi Capitulis competunt cum Prælato inferiori.*

28 Y es de advertir, què esta declaracion procede aqui à fortiori, porque en ella fundò el Cabildo en la costumbre su derecho de elegir, por si solo, sin el Obispo: y en este caso el derecho que el Cabildo funda en ella, solo es de presentar, y que el señor Obispo instituye, que es como simultanea provision, que conforme a derecho toca à ambos, simul, en estas medias Raciones, por ser de Iglesia Catedral: ad tradita in cap. cum Ecclesia Vulterana, vbi Abb. & per DD. infra n.

29 De que tambien se deduze, què esta costumbre es mas conforme à derecho, que contra derecho, ni contra el del señor Obispo, pues en ellas no lo tiene fundado para proveerlas solo sin el Cabildo.

30 Y aunque esta costumbre no fuera conforme a derecho, bastàra el ser præter ius, para darse en ella la razon formal de costumbre, por no ser contra derecho cierto de tercero, en que se distingue de la prescripcion, iuxta Abb. in dict. cap. cum Ecclesia, num. 6. & in cap. fin. num. 6. de consuetud.

31 & cum alijs Garcia de benefic 5. p. cap. 6. num. 73. Y para no ser necessaria tanta diuturnidad de tiempo, sino el ordinario, ex traditis per Garcia ex dict. n. 73. & Loter. de re benefic. lib. 2. cap. 21. n. 44. Rota apud Farinac. decis. 665. n. 2. p. 2. in posthum.

32 Y quando huviera obscuro derecho entre el señor Obispo y Cabildo, de proveer estas medias Raciones; tambien avia la razon de costumbre interpretativa, y bastàra ser de diez años, ex Rota decis. 574. num. 4. p. 1. divers. & alijs plurimis Garcia sup n. 80. & 85.

33 Lo tercero, pruevase tambien ser legitimo el derecho, y quasi possession de presentar del Cabildo, y proceder de fundacion, o dotacion, por el Breve Apostolico de la Santidad de Alexandro VI. que està compulsado en los Autos, y se refiriò arriba num. 3. por donde consta, que por aver el Cabildo fundado de sus proprios bienes de su Mesa Capitular dos Prebendas enteras, estas se suprimieron, y de su dote se erigieron las dichas ocho medias Raciones que ay en la dicha Iglesia. Y assi, como de derecho tuvo el Cabildo en aquellas el derecho de presentar, o de Patronato formal, aunque expressamente no se le concediesse. Cap. nobis, de iure patronat. & esse receptissimam conclusionem cum Rota, Stephan. Roch. Lambertin. Gregor. Lopez, Paris. Zerol. & Genuense probat Garcia dict.
34 cap. 9. num 62. Assi el mismo derecho retuvo y conservò en estas medias

Ra-

Raciones como subrogadas en lugar de aquellas suprimidas, vt ex Imol. & alijs tenuit Rota penes Paulum Rub.decis.220.num.5.p.1.& Loter.de re benefic.lib.2.q.21.à num.95.

35 Y porque quando vn beneficio se funda de los bienes de vna Iglesia, esta queda Patrona del. Cap. Apostolicos in fin.12.quæst.2.Iul.Vivian. de iure patronat.lib.2.cap.7.num.50.& ferè in terminis est bona decisio Rotæ illa Tirasonen. addacta à Garcia supr. num.85. ibi: *Vnde sive illa consideretur vti dos dictarum portionum, sive ipsa assignatio quinque partium decimarum, quæ post modum loco ipsius subrogata fuit: semper tamen verum erit dicere dotem dictarum portionum provenire à dicto Cap. Tirasonen.& ex bonis illius cum subrogatum in omnibus, & per omnia succedat in locum rei, in cuius locum subrogatur: ad textum in lege si cum.§.qui iniuriarum: si quis caut.Ruin.cons.169.n.1.lib.1.&c.*

36 Y no obstarà si se dixere, que por el dicho Breve de la Santidad de Alexandro VI.no consta de la dotacion fecha por el Cabildo de las dichas dos Prebendas enteras, sino q̃ se refiere en su narrativa, y assi se devia provar, ad tradita in cap.2.de rescriptis. Porque en cosa tan antigua por el transcurso de tan largo tiempo, se tiene por verificada la dicha narrativa. Rota penes Paul.Rub.decis.205.num.24.p.1.

37 Maximè, hallandose efetuado el dicho Breve con la ereccion de las dichas medias Raciones. Vivian.de iur patronat.lib.11. cap.5. num.70. Y admitidas las presentaciones del Cabildo por tan largo tiempo, que bastava fuesse de treinta, o quarenta años, secundùm Rota penes Vivian. post tractat.de iure patronat.decis.18. num. 2. & apud Gregor. 15. decis. 431.nu.10.vbi Additionat.alias plures decisiones refert, & est in terminis decis.534.nu.1.& 2 divers.p.1.

38 Y no era necessario que este derecho de presentar del Cabildo, y su quasi possession, procediesse de formal y total dotacion de dichas medias Raciones, sino q̃ bastàra ser de causa onerosa equivalẽte, Rota apud Seraphin.decis.499.n.4.& ex alijs Garcia dict.cap.9.n.120.& Barb.in collect. ad dict.cap.9.num.70.

39 Y por ser el dicho derecho concedido por el dicho Breve mas de quarenta años antes del Santo Concilio de Trento, no era necessario que la dotacion, o causa onerosa equivalente, fuera de toda la dote de las dichas medias Raciones, sino bastàra del tercio della, para no quedar revocado el dicho derecho por el Concilio, vt constat ex dict.cap.9.ad finem, vers. Quæ vero à quadraginta annis, &c. Et ex Rota & alijs Ricc.in prax. iur. patronat.resolut.143.Garcia in dict.cap.9. num. 124. & sequentibus. Barb.in dict.cap.9.num.88.Addent.ad Greg.15.decis.397.n.6.

40 Y quando estuviera en duda si la parte, o augmento de la dote llegava o no al tercio, en el interin que se via y declarava por el Ordinario el derecho de presentar, tenia estado de validacion, y le devian admitir las presentaciones de el Cabildo. Rota decis.4. num. 5. diuers. par. 2. ad dict. decis. Gregor.15. decis.397. num.6. Rota penes Posth. post tractat. de manut.decis.157. num. 5 decis.211. nu.5.& penes Vivian. post tract. de iure patronat.decis.83.num.3.& ipse Vivian.lib.4. cap.10. nu.6. Barb. in dict.cap.9.nu. final. Masob. in prax. lab. concur. prælud. 7. dub. 3. nu. 66.& idem esse quando dubitatur de revocatione privilegij præsentandi tenet Rota apud Seraph. decis.499.per tot.

Lo quarto, concurre con lo dicho, que por ser las dichas medias Raciones de Iglesia Catedral, se presumen instituidas de sus proprios bienes. Abbas in cap. cum Ecclesia Vulter. num. 8. de Præbendis, Rota penes Paul. Rub. decis. 157. num. 25. & decis. 205. nu. 5. part. 1. & decis. 225. nu. 6. & 11. part. 2. Argel. de legit. contrad. quæst. 14. artic. 5. num. 52. & ex alijs Rotæ decis. Loter. de re benefic. lib. 2. quæst. 21. num. 22. & 23. ibi: *Hincque est vt etiam si portiones, & dimidiæ portiones in Cathedrali propriè non sint præbendæ, cum præbēda ea dumtaxat dicatur, quæ est annexa Canonicatui, vel Dignitati, nec ideo pertineat ad hanc, quæ dicitur simplex portio fructuum, Put. decis. 431. num. 4. lib. 1. Nihilominus, quia & hæ portiones conflantur ex communibus reditibus Ecclesiæ, in eis conferendis viget hæc facultas simultaneæ collationis, vt fuit decisum in supr. allegata Barbastren. & in vna Salaman. dimidiæ portionis 25. Iun. ann. 1590. coram Comitol. & in Cordubens. dimidiæ portionis 13. Febr. 1602. coram Car. Sacrat. & in alio simili coram Rev. D. Atriban. 19. Iu. 1062.*

42 Y assi para tener el Cabildo fundada su intencion, le bastava estar en su favor esta presuncion de derecho, pues operatur liquidam probationem. l. licet Imperator, ff. de legat. 1. l. si tutor, cum notatis per Bart. C. de periculo tutorum. Cyriaco controvers. 204. num. 42. & 43. Escobar de pur. probat. 1. part. quæst. 8. §. 2. num. 4. & seqq. Et transfert onus probandi in adversarium; mayormente estando el Cabildo en possession, ad leg. generaliter, §. si petitum, in fin. ff. de fideicommiss. libert. l. sive possidetis, vbi Baldus, & DD. C. de probationib. Cyriac. sup. & controvers. 318. num. 5. & 6.

43 Lo quinto, porque aunque el Cabildo no huviera dotado, ni tuviera en su favor la centenaria quasi possession, ni la presuncion del derecho; todavia era valido y firme el derecho, o facultad de presentar que al Cabildo se le concede por el dicho Breve del señor Alexandro VI. sin que pueda ser visto estar revocado por el Concilio Tridentino, considerando atentamente el tenor y substancia del dicho Breve, porque su principal disposicion no es de gracia, o previlegio, o indulto de presentar, dado al Cabildo, sino de ereccion de las medias Raciones, y Estatuto, y Ordinacion Apostolica que por el augmento del Culto Divino, y decoro de la Iglesia prescribe cierta forma en el modo de proveerlas, y en que personas, y con que cargas, como consta assi de la Prefacion del dicho Breve, ibi: *Vt in Ecclesijs quibuslibet præsertim Cathedralibus insignibus Divinus Cultus cum illarum decore, & venustate continuum succipere valeat incrementum.* Que manifiestan la causa final del Breve, y la intencion del Pontifice, ad l. fin. vbi Bart. & Doct. ff. de hæredib. instit. Jacob. Cancer. tom. 3. variar. cap. 15. ex num. 264. Latè Mascard. de gener. statut. interpret. num. 177. & sequentib. Y lo mismo repite despues, ibi: *Ex hoc præfecto decori, & venustati dictæ Ecclesiæ, cū in diuini cultus augmento plurimum consuleretur.* Como por las otras palabras de la disposicion de el dicho Breve, ibi: *Si statueretur, & ordinaretur.* Et ibi: *Statuimus, & ordinamus.* Et in fine ibi: *Hanc paginam nostræ, &c. Statuti, & ordinationis, &c.*

44 ¶ Sin que aya palabras algunas de gracia, o previlegio, o indulto en favor del Cabildo, sino meramente de Estatuto, y Ordinacion Apostolica. Y es claro, que segun el tenor dellas, se ha de entender su disposicion. Cap. porro, de privilegijs. Y que si fuera previlegio, o indulto

lo

lo dixera; cap. ad audientiam de decimis, ibi: *Nam si intelligeremus tan-*
tummodo de noualibus, vbi ponimus de laboribus, de noualibus poneremus.
Vbi gloſ. final.

45 Y aunque en el dicho Eſtatuto, y Ordinació ſe le conceda al Cabil-
do la eleccion, y preſentacion de las perſonas idoneas, eſſo es como ſe-
cundario, o incidentemente, y no ſe ha de mirar ſino la diſpoſicion prin-
cipal, ad leg. ſi quis nec cauſam, ff. ſi certum petatur, Maſcard. de inter-
pret. ſtat. concluſ. 1. num. 5. & concluſ. 6. num. 122.

46 Et multa ſecundario conceduntur, quæ principaliter denegantur, ad
leg. 1. l. quod dicimus, ff. de auth. tutor. leg. quoties, C. de iudicijs, Gon-
çal. ad reg. 8. gloſ. 45. §. 1. num. 35.

47 Y casi en proprios terminos ſe halla comprouado eſte fundamento cõ
vna deciſion de la Rota apud Garc. de benef. 5. part. cap. 1. num. 132. ibi:
Nam hoc ſtante ſpectat ad præſentationem Capituli, & illa ſupplicatio di-
citur præſentatio, ex quo imponit neceſſitatem Episcopo conferendi, & at-
tendenda eſt ſubſtantia, nec iſtam præſentationem tollit Cõcil. ſeſſ. 25. cap.
9. quia ſumus in vnione habente certam formam confirmatã à Sede Apo-
ſtolica, & per 40. annos ante Concilium effectũ ſortita, quæ præſeruatur in
dicto decreto, quod maximè procedit ſtante obſeruantia, & vltimo ſtatu
huiuſmodi, & quaſi poſſeſſione Capituli. La qual deciſion parece ſe adap-
ta a la ordinacion Apoſtolica del dicho Breue, pues en ella concurren las
miſmas calidades de tener certam formam, de ſer 40. años antes del Con-
cilio, y auerſe efectuado, y la obſeruancia della, y vltimo eſtado, y quaſi
poſſeſſion del Cabildo que refiere la dicha deciſion.

48 Lo ſexto, bien claro parece, que para eſte articulo de manutenciõ que
ha intẽtado el Cabildo, no neceſſitaua de fundar ſu derecho de preſentar
tan de raiz, como queda fundado, como dize la Rota penes Viuian. de iu-
re patron. poſt tract. deciſ. 76. num. 3. ibi: *Vnde tanquam poſitus in quaſi*
poſſeſſione præſentandi non eget alia iuris pertinentis iuſtificatione. Cap.
conſultationibus de iur. patron. & hoc ſæpè firmatum in Rota.

49 Mas ſerà para que ſe conozca mas ſu juſticia, pues para obtener la ma-
nutencion, o por mejor dezir, para que ſe le conſerue, y guarde en eſte ca-
ſo la que en otros tiene ya litigada, y obtenida, le baſtauan claramente las
tres vltimas preſentaciones que ſe le han admitido al Cabildo, las dos por
el ſeñor Iuez Metropolitano en contradictorio juizio, y la vltima llana-
mente ſin pleito, por el ſeñor Obiſpo de Cadiz anteceſſor inmediato, re-
feridas ſup. en el primer ſupueſto num. 2.

50 Pues por ellas ſe juſtifica euidentemente en eſte juizio poſſeſſorio la
quaſi poſſeſſion de preſentar del Cabildo, y ſe ſatisfaze a la diſpoſiciõ del
Concilio, in d. cap. 9. donde no cae la ſoſpecha de vſurpacion, vt per Vi-
uianum de iur. patron. lib. 11. cap. 5. num. 59. & 60. Rota penes Poſth. poſt
tract. de manutent. deciſ. 267. num. 1. ibi: *Et fuit per dominos concluſum*
non poſſe denegari manutentionem Ioan. Baptiſtæ, & Alferio præſentato
inſtitutionem, quia de quaſi poſſeſſione Ioan. Baptiſtæ apparet ex pluribus
præſentationibus ab eo factis, & per Ordinarium admiſſis cum ſubſequu-
ta inſtitutione, & poſſeſſione inſtitutorum de Ann. 1597. & 1617. licet
quaſi poſſeſſio per vnum actum acquiratur. Cap. cum Eccleſia Sutrina, &
ibi Abbas, & Ripa, num. 52. & ſequentibus de cauſa poſſeſſ. & pro-
prietat.

51 Y oponiendoſe en ella de la diſpoſicion del Concilio, reſponde en el
num.

num 8. ibi: *Non obstet quod Concilium sustulerit omnes patronatus ex priuilegio vna cum quasi possessione, quia procedit in his in quibus præsumitur ius patronatus ex vsurpatione, sed in alijs relinquit in dispositione iuris communis, & de iure in istis non præsumitur ex vsurpatione, sed ex fundatione, vel constructione, Rot. diuers. decis. 798. num. 4. part. 1. & 331. num. 1. part. 2. &c.* Palabras tan ajustadas a nuestro caso, y a fortiori (quando el Cabildo no tuuiera el titulo, y fundamentos de dotacion, o fundacion que quedan ponderados) que no necessitan de aplicacion.

52 Mas se deue ponderar tambien a fortiori, que la dicha decision 267. habla, y procede aun en presentaciones admitidas sin litigio alguno, o conocimiento de causa, quando falta la presuncion de vsurpacion, vt patet ex ipsa decisione, & ex alia tradit Alfonf. de Leon de offic. Capellan. prax. 2. cap. 1. q. 4. n. 8 folio mihi 187. & ita intelligendi sunt Mascard. de probationibus, conclus. 173. num. 5. Rota apud Mantic. decision. 86. num. 1. & apud Farinac. decision. 224. num. 1. part. 1. recent. & decision. 376. nu. 3. part. 2. cum quibus Barbos. in Collectan. ad dictum cap. 9. Concil. num. 78.

53 Quanto mas, auiendo sido las dos penultimas presentaciones del Cabildo, admitidas en contradictorio juizio con conocimieto de causa, que siendo despues del Concilio, solo vna dellas bastaua para la manutencion del Cabildo, y admitirse en adelante sus presentaciones, sin ser obligado a prouar de nueuo, saltim en el possessorio, como diferentes vezes lo tiene declarado la Sac. Congreg. de Cardenales: referunt Farin. & Marsilio in remiss. ad dictum caput 9. Concil. in princip. & in vers. *Item censuit*, & in fine vers. *Diligenter cognoscatur*, & Barbos. in remiss. ibi nu. 3. & 10. & in Collectan. ad cap. consultationib. num. 7. de iure patronat. & in Collectan. decis. Apost. 565. num. 2 Gonçal. ad Regulam 8. Cancel. glos. 18. num. 26. Iulius Viuian. d. lib. 11. cap. 6. num. 26. ibi: *Si autem semel vacatio contigerit, & patronus laicus, vel mixtus præsentauerit, & coram Ordinario docuerit de suo iure patron. secundum formam d. cap. 9. & præuia causæ cognitione, & seruatis seruandis Ordinarius semel approbauerit dict. ius patron. & præsentatu instituerit, tūc saltim in possessorio non tenet amplius docere de titulo, sed satis est quasi possessio si de nouo vacauerit, Gonçal. &c.* Garc. d. 5. p. cap. 5. n. 138. Ricc. in prax. iur. patron. resol. 145. & 214. in fine, & resolut. 233. Perei. de manu Reg. tom. 1. cap. 7. num. 28. Caued. de patronat. Eccles. Reg. Cor. cap. 6. num. 2. Massoba in prax. hab. concur. requi. 1. dub. 24. num. 12. Et ita in hunc sensum intelligendi sunt Mar. Ant. lib. 1. var. resolut. 55. num. 10. Rota penes Farinac. decis. 174. n. 1. p. 2. recen. & penes Paulum Rub. decis. 87. n. 12. p. Barbo. in Collectan. ad dictum caput 9. n. 77. & cum alijs plurimis Posth. de manut. obseruat. 18. n. 16. vbi n. 17. id probat contra prouisum ab Ordinario, ex Rot. post d. tract. decis. 200. num. 7. ibi: *Cum etiam ex vnico tamen actu acquiratur quasi possessio etiam contra prouisum ab Ordinario, vt late Garc. &c.*

54 Y la razon es, porque si en cada vacante se huuiesse de prouar el derecho de presentar, nunca se daria fin a litigios. Doctores sup. maxime Gonçal. n. 28. & Ricc. d. resolut. 233.

55 Y no obstarà si se dixere, que aunque fueron admitidas estas presentaciones, y en virtud dellas fechas las instituciones en los presentados,

estas

estas se apelaron, y assi no passaron en cosa juzgada, y quedarõ in lite. Porque se responde con la Rota en terminos de derecho de presentar, apud Seraph. dec. 499. sub n. 3. ibi: *Nec lis illa quidquã facit cum ex cursu temporis censeatur habita pro derelicta.*

56 Y porque para este efecto de prouarse efectuadas, basta el aver sido instituidos los presentados, y entrado en la possession. Posth. cum Rota, & alijs de manut. obseruat. 33. n. 2. ibi: *Effectuata autem probatur collatio ex instrumento adeptæ possessionis, seu possessione subsequuta. Rota, &c.* Y tambien basta el auer vacado las Prebendas, y proueidose por muerte de los presentados, e instituidos. Posth. sup. obseruat. 32. num. 3. ibi: *Et de præsentationum effectuatione dicetur constare ex collatione facta per obitum præsentatorum.* Rota, &c.

57 Ni obstarà dezir, que en esta media Racion de que se trata, no consta aya presentado el Cabildo, y admitidose su presentacion: porque bastaua que huuiera sido en qualquiera delas de la dicha Iglesia para ser manutenido en todas, siendo de vna misma especie. Rota coram Seraph. decis. 1047. num. 1. & 2. & Mantica decis. 320. n. 6. & ex alijs apud Grego. 15. decis. 550. vbi Add. n. 7.

58 Maximè, estando todas estas medias Raciones comprehendidas en el mismo Breue del señor Alexandro VI. que es titulo vniuersal para ellas, y el que se atiende para la quasi possession mas que a los actos particulares, vt ex alijs decisionibus Rotæ Add. ad Gregor. 15. dict. decisio. 557. num. 8. Garc. de benef. part. 12. cap. 2. num. 294. Loter. de re benef. libr. 1. quæst. 38. num. 126. & sequentibus, & lib. 2. quæst. 10. num. 20. & alijs plurimis Posth. de manut. obseruat. 73. num. 132. & 135. & 147. & 148.

59 Y esto procede, aunque huuiesse resistencia de derecho contra el Cabildo, que no ay sino la assistencia en su fauor, ex dictis sup. præcipuè por estar en su fauor la existencia del dicho titulo vniuersal. Ex Rota, & alijs Maresc. lib. 1. variar. cap. 11. n. 31. & Posth. de manutent. dict. obseruat. 73. n. 185. & sequentibus.

60 Ex quibus omnibus consta, quan constante, e indubitable es el derecho y quasi possession de presentar del Cabildo por diferentes titulos, no solo para este juizio possessorio de manutencion, sino en el de la propriedad.

ARTICVLO SEGVNDO.

61 AVNQVE con lo que queda fundado en el articulo antecedente deste discurso, estan excluidos claramente todos, o casi todos los fundamentos contrarios, sin necessitar de darles particular respuesta; todavia se darà aqui a cada vno, para que mas se manifieste la verdad, y solidez de la justicia del Cabildo.

62 No obsta pues el primero, y segundo deduzidos del cap. 9. del Concilio, cõ las declaraciones de la Sagrada Cõgregacion de Cardenales, y ponderaciones ponderadas arriba num. 7. & 8. Porque por el dicho cap. del Concilio no està reuocado, sino antes conseruado el derecho, y quasi possession de presentar del Cabildo.

63 Tùm, por proceder de fundacion, o dotació, como se deduze y prueua de la quasi possession del Cabildo demas de 140. años, y bastaua ser cétenaria, pues en esta materia se tiene por inmemorial, y prueua titulo de fundacion, o dotacion (que es el que el santo Concilio conserua expressamente) y el mejor del mundo, ex traditis sup. n. 19. & sequentib.

64 Y bastàra ser la quasi possession solo de 40. años, junto con la presuncion de derecho, que està en fauor del Cabildo, de auer fundado las medias Raciones, y no ser persona en quien la ay de vsurpacion para prouarse el mismo titulo de fundacion, ex traditis sup. n. 22. & sequentib.

65 Y este titulo que resulta de tan antigua quasi possession, no està quitado por el santo Concilio, ex adductis sup. n. 25.

66 Y assi la declaracion de Cardenales, que se trae en el primer fundamento contrario, no solo no obsta, sino à contrario sensu (quod in iure est fortissimum argumentum, leg. 1. §. eius rei, ff. de officio eius cui mandati est iurisd.) haze en fauor del Cabildo, pues habla expressamente, quando el Cabildo no fundò, ni tiene inmemorial: y lo vno, y otro tiene este Cabildo.

67 Tùm, porque puede el Cabildo fundar, y defender su derecho, y quasi possession, por via de costumbre particular antiquissima de la dicha Iglesia, la qual costumbre no està quitada por el santo Concilio, mayormente no siendo contra el Derecho comun, ex traditis sup. à n. 26.

68 Tùm, porque el mismo titulo de presentar, y ser de fundacion, o dotacion se comprueua por el Breue del señor Alexandro VI. y mas siendo tan antiguo, y hallandose cumplido con la ereccion de las medias Raciones, y la obseruancia de las presentaciones fechas por el Cabildo, ex trad. sup. n. 33. 34. 35. & 37.

69 Tùm, porque tambien està en fauor del Cabildo la presuncion de derecho, que por ser estas medias Raciones de Iglesia Catedral se presumen fundadas por ella de sus proprios bienes, y esta presuncion de derecho le bastaua al Cabildo para dezirse tener liquida prueua dello, que el santo Concilio no excluye, sino antes la admite in dict. cap. 9. ibi: *Aut alijs iuris probationibus*, y transferirse el onus probandi in aduersarium, ex traditis sup. n. 41. & 42.

70 Tùm, porque aunque no fuera formal fundacion, o dotacion la del Cabildo en dichas medias Raciones, bastàra ser de causa onerosa el derecho de presentar que el dicho Breue le concede, y aunque no fuera equiualente a toda la dote dellas, sino del tercio para ser valido, y subastenerse el dicho derecho, y quasi possession del Cabildo, y mas siendo de 40. años antes del Concilio, que expressamente lo conserua, ex traditis sup. n. 38. & 39.

71 Tùm, porque quando estuuiesse en duda si la dote, o lo equiualente llegaua, o no al tercio, se auia primero de ver, y declarar por el Ordinario, y en el interim ser manutenido el Cabildo en su derecho, y quasi possession, y admitirse sus presentaciones, ex traditis sup. n. 40.

72 Tùm, porq̃ no entra la disposicion del Concilio en las presentaciones q̃ haze el proprio Cabildo envirtud de Estatuto, y Ordinació Apostolica, q̃ pone cierta forma en estas medias Raciones, qual es la del dicho Breue Apostolico, y mas siedo demas de 40. años antes del Cócilio, y estádo el Cabildo en quasi possession de presentar, ex traditis sup. n. 43. & sequentib.

Tùm,

73 Tùm,porque para este juyzio sumarissimo de manutencion de que se trata, le bastavan al Cabildo solo las tres vltimas presentaciones que ha hecho, y se le han admitido despues del Santo Concilio (abstrayendo tambien,que estas solas contienen tiempo de mas de 40. años, y que assi juntas con la presuncion de derecho, son bastantes para provar titulo legitimo, vt supr. num.22.) aunque sean llanamente sin conocimiento de causa,por no ser sospechoso de vsurpacion; ex dictis supra num. 50. 51. & 52.

74 Y mas siendo las dos dellas en contradictorio juyzio,con conocimiento de causa,que vna sola bastava despues del Concilio para la manutencion del Cabildo, sin ser obligado a provar de nuevo; ex traditis supra num.53.

75 Y assi no procedé en este caso las palabras del Santo Concilio,que revocan la quasi possession de presentar, ibi: *Cum possessione inde secuta*, referidas en el dicho segundo fundamento sup. num.8. ni la declaracion de Cardenales que en el se trae: porque como se vee de las dichas palabras del Concilio,no revocan toda quasi possession de presentar,sino solo la que constare proceder de previlegio,y por esso añadiò las palabras *inde secuta*.Y ya se vee que la del Cabildo no procede, sino de titulo valido de fundacion y de Estatuto, y Ordinacion Apostolica.

76 Y porque la disposicion del Concilio en quanto a la quasi possession, que no constà ser de previlegio invalido,no innovò nada, sino es en las personas en quien cae sospecha de vsurpacion(qual no es el Cabildo) ex dictis supra num.51.&52.

77 Y la dicha declaracion de Cardenales procede y habla expressamente, segun los terminos del Concilio, quando consta proceder la quasi possession de previlegio invalido, y titulo vicioso,como della, y de los Doctores que la refieren consta.

78 No obsta el tercero fundamento contrario, de que la quasi possesion del Cabildo està interrumpida,por no averse admitido y efetuado las dos presentaciones referidas en este fundamento,y mas por extenso en el supuesto segundo sup.n.4.& 5.

79 Porque se deve advertir,que estas presentaciones fueron en dos vacátes de meses Apostolicos (en los quales el Cabildo no alegá ni funda su quasi possesion en este juyzio, como consta de los Autos, y se notò supra num.16.)

80 Y dellos no se puede inferir para los meses del Ordinario, de que se trata,en que el Cabildo alega y prueva proceder, y conservarse su quasi possesion, y aversele siempre admitido sus presentaciones en estas medias Raciones, sin que jamas proviso Ordinario aya obtenido alguna con efecto.

81 Y la razon de diferencia de vnos meses a otros es clara, porque en los Apostolicos ay la reservacion notoria de la regla 8. aliàs 9. de Cancellar. que como suspende en ellos la potestad de conferir de los Ordinarios, assi suspende tambien en ellos el derecho y quasi possesion de presentar Eclesiastico(qual es el del Cabildo) Rota apud Casador.decis. 4. sub nu. 1.de iure patronat.& apud Seraph.decis.1420.num. 2. & decis.740. nu.2. part.2.divers.& penes Viuian.post tractat. de iure patronat.decis.83.nu. 4.& apud Gregor.15.decis. 48.num.4.& tanquam certissimum probat cũ plu-

præmiis Salgado de Reg. protect. 3. part. cap. 9. num. 100. & 101.

82 La qual reservacion como no procede en los meses del Ordinario, no puede obrar en ellos impedimento alguno al Cabildo. Cum limitata causa limitatum producat effectum. leg. in agris, ff. de adquir. rer. domin. Et à separatis non fiat illatio: leg. Papin. exuli, ff. de minoribus. Et separatorũ natura sit diversitatem inducere, vt ex Baldo cons. 156. n. 3. in fin. lib. 3. & alijs Barbos. axiom. 205.

83 Y assi es llano, que las provisiones Apostolicas en sus meses, ni inmutan el estado de los Beneficios, ni perjudican la quasi possession de presentar al que la tiene. Marescot. lib. 1. variar. cap. 55. num. 18. & 34. ibi: *Secus tamen est vbi de vltimo statu beneficij aliter constat, quorum tunc huiusmodi collationes Apostolicæ non mutant illum statum, nec inferunt existenti in quasi possessione præiudicium. Ex Ægid. Achil. Felin. & Lambert. ab eo adductis.* Gratian. discept. 310. num. 83. Ricc. in prax. iur. patronat. resolut. 148. Rota penes Vivian. de iure patronat. decis. 25. num. 3. Garcia dict. 5. part. cap. 5. num. 118. donde refiere para esto onze decisiones de la Rota.

84 Antes tales colaciones Apostolicas para este efecto subducuntur de medio quasi non essent. Marescot. supr. num. 35. ibi: *Vnde tempus collationum Apostolicarum erit de medio deducendum. Guid. decis. 125. &c.* & DD. supradicti. Et ex alia Rotæ decisione Alfons. de Leo de offic. Capell. prax. 2. cap. 1. q. 5. n. 58. fol. mihi 213.

85 Y aunque el señor Obispo tuviera quasi possession de proveer en los dichos meses Apostolicos, solo en ellos le aprovechàra, y no para en los Ordinarios, por la razon dicha, ex traditis per Posth. de manut. observat. 73. num. 1. & 55. ibi: *Vt quasi possessio præsentandi in vno casu non porrigitur ad alium. Rot. &c.* Et num. 56. in fine, ibi: *Vt in materia iuris pacendi potest pro illius vsu competere, & dari mandatum de manutenendo vni pro certo tempore, & alteri pro reliquo anni tempore.* Rota post dict. tractat. de manut. decis. 425. num. 1.

86 Y por la misma razon qualquiera provision del señor Obispo en meses Apostolicos, no puede induzir paciencia perjudicial en el Cabildo para los meses Ordinarios en que tiene possession: como en terminos firmat Rota penes Viuian. post dict. tractat. de iure patronat. decis. 88. nu. 9. ibi: *Secunda verò vti de mense reservato, scilicèt Ianuario, qui semper est Apostolicus, ac invalida ob defectum iuris patronatus in præsentante non potuit causare in Ordinario pacientiam præiudicialem, ad effectum adquirendi quasipossessionem, &c.* Et Rota in alia decis. adducta ab ipso Vivian. lib. 4. cap. 10. post num. 28. & expresè in alia penes Posth. decis. 563. num. 1. & 2. cuyas palabras se refieren en este discurso nu. 110.

87 Como por el contrario el que està en possession de presentar en los meses Ordinarios, no le aprovecha para los Apostolicos. Ex Rota in alia decis. Cesaraugust. adducta à Vivian. lib. 4. cap. 10. sub num. 28. fol. mihi 239. vers. *Neque obstat.* Et in alia adducta ibi num. 32. vers. *Nec ibi Rota.* Et in alia adducta ibi num. 33. fol. 241. post princ. ibi: *Nec est verum, quod idem erit dicendum respectu Papæ, cum vna eademque res non debeat diverso iure censeri, leg. eum qui, ff. de vsucap. Quia regul.* (est reservatoria de mensibus) *non procedit respectu diversarum personarum, l. si quis 35. in fin. ff. de furtis, &c.*

Y por

88 Y porque si las provisiones Apostolicas fechas en los dos meses Apostolicos que se refieren en el segundo supuesto sup. nu. 4. & 5. perjudicàran al Cabildo para los meses Ordinarios, igualmente perjudicàran al señor Obispo para proveer en ellos, pues la reservacion en que se fundan las dichas provisiones Apostolicas, igualmente cōprehende y suspende la potestad del Ordinario, en proveer en dichos meses, que el Derecho de presentar Eclesiastico. Y entra aqui la regla: *Quod vna determinatio respiciens plura determinabilia pariformiter ea determinat* ad dict. l. iam hoc iure, vbi DD. ff. de vulgar. & popill. subst.

89 Y porque aun en las dichas dos vacantes de meses Apostolicos, sin embargo de la reservacion Apostolica, el Cabildo en cada vna dellas ha tenido diferentes autos de manutencion en su favor, admitiendose en sus presentaciones, como consta de los recaudos presentados por la parte contraria, y se refieren en el dicho num. 4. & 5. Y en la vna dellas que huvo proviso Ordinario, fue excluido sin tener auto alguno en su favor. Y la otra vacante en que fue presentado por el Cabildo el Licenciado Antonio de Soto, todavia està sub lite, y el vltimo auto en su favor. De que antes se infiere, quan bien fundado està el derecho y quasi possession de presentar del Cabildo, pues ha obtenido autos de manutencion, aun en meses Apostolicos contra la reservacion, y el derecho de su Santidad; y que asi es mas indubitable contra el Ordinario, ex regula, Si vinco vincentem te, &c. l. de accessionibus, ff. de var. & temp. præss.

90 No obsta el quarto fundamento contrario, deduzido de la concordia fecha entre el señor Obispo antecessor, y el Cabildo, referida en el supuesto 3. sup. nu. 6. por ser notoriamente nula, y assi no puede produzir efecto alguno, l. quod nullum, ff. de regul. iur. l. 4. §. condemnatū. ff. de re iudicat. Ni serle de impedimento al Cabildo. cap. non præstat, de regul. iur. latè Felinus in cap. ex tenore, column. 3. de rescript. & est bonus textus in l. firma, §. fin. ff. de censibus. Y en terminos de transacion probant Bart. in l. si instituta, ff. de transactionibus, & cum Rota, & alijs Stephan. Gratian. disceptat. 290. num. 13. Cyriaco controvers. 3. num. 1. tom. 1.

91 Y la nulidad de la dicha concordia, es notoria por defecto de licencia del Superior, que es necessaria en materia beneficial, o anexa a ella, en que se prohiben qualesquiera pactos y convenciones. Cap. quam pio 1. quæst. 2. cap. fin. de pactis. Y consiguientemente la transacion sin licencia del Superior: cap. constitutus, de transact. Nau. cons. 1. de transact. Bonacina tom. 1. tractat. de Simonia, disput. 1. q. 4. §. 15. n. 6. Dec. cons. 436. n. 18. Præpo. in d. cap. quam pio, Lambert. de iur. patron. lib. 3. q. 9. art. 6. Rebuf. in prax. benef. 1. p. tit. de nova provi, & simpli. nu. 29. & 3. p. tit. de permu. nu. 47. Paris. cons. 130. col. 2. Rota apud Puteum decis. 353. lib. 1.

92 Y por averse embuelto en ella los meses Apostolicos y derechos de su Santidad, de que las partes aun en materia licita no podian transigir, ex regul. l. ius nostrum, ff. de reg. iur. & reg. quod omnes eodem, l. per fundum, ff. de servit. rust. præd.

93 Y porque el acuerdo que para ella diò el Cabildo inserto en la misma concordia, fue con calidad que se avia de sacar licencia, o confirmacion

cion Apostolica, y assi fue condicional, vt ex Seph. Pancir. Borel. & Ioan. Baptist. Cost. August. Barbos. claus. 3. num. 9. Y en terminos de concordia, ex Rota apud Caput. decis. 205. n. 3. & decis. 338. nu. 3. & 4. & Gras. decis. 10. num. 3. de præb. & cum Paris. & Rebuff. Gonçal. dict. regul. 8. glos. 12. num. 80.

94 Y no se puede vsar della mientras no se ha conseguido la dicha confirmacion, vt ex Rot. apud Mohed. decis. 167. Gonçal. supr. num. 97. Navarr. d. cons. 1. de transactionibus.

95 Y no està en estado de validacion, ex Ioan. Andr. Rota, & alijs Melch. Loterio de re beneficiali, lib. 3. q. 29. n. 177.

96 Y es licita la penitencia por qualquiera de las partes, ex Abb. in cap. super eo, n. 8. de conditionib. appositis, & Rota apud Put. decis. 353. p. 1. & alijs plurimis Gonçal. sup. n. 81.

97 Y porque aunque la dicha concordia fuera valida, no obligava para con el sucessor, cap. veniens, vbi glos. verbo, *Confirmatum*, de transact. & ibi Abb. nu. 2. Rota apud Greg. 15. decis. 152. nu. 1. vbi Addit. ex Feder. de Sen. & alijs Rotæ decisionibus.

98 Ni quando fuera valida, no dava nuevo titulo al Cabildo en la quasi possession de presentar que antes tenia, l. si super possessione, l. sive apud acta. C. de transactionib. & ex Bartul. Bald. Castrens. Jas. Menes. Surdo, Cyriac. Ant. Gom. Molina, Mantic. Jacob. Cancer. & Noguerol. Olea decis. iurium. tit. 6. q. 7. n. 14.

99 Y aunque diesse nuevo titulo por ella, no se quitava el antiguo del Cabildo, ni su quasi possession de presentar que antes tenia, y con que se quedò, l. si pro fundo, vbi DD. C. de transact. l. ex causa, C. de vsucap. pro empt. l. 1. §. fin. ff. si quis à par. fuerit manut. Jacob. Cancer. tom. 3. var. cap. 3. n. 281. & seqq.

100 Y menos causaria interrupcion alguna en la quasi possession Felin. in in cap. illud, sub nu. 10. vers. *Scias vnum*, de præscript. ex Bald. in l. cũ mota, C. de transact. Rota decis. 534. n. 6. divers. 1. p.

101 Y la razon es clara, porque la concordia que se haze para mas seguridad, o aumento del derecho que vno tiene, no ha de obrar diminucion en el, l. legata inutiliter, ff. de aliment. legat. Y assi, si diera titulo nuevo, avia de ser cumulativo, no privativo del derecho, y quasi possession que de antes tenia el Cabildo en lo que conservò por la concordia, vt pluribus probant DD. sup. maximè Olea.

102 Lo qual procede llanamente en materia beneficial, o anexa a ella, como esta, en que se dà cumulacion de titulos, y por vno no se quita otro, ni el vsar del: ad cap. post electionem, de conces. Præben. Felin. Abbas, Garc. Masob. & Rota, & alij adduct. sup. n. 15.

103 Y assi es inegable que el Cabildo pudo vsar de su derecho, y quasi possession de presentar antigua, sin embargo de la dicha concordia, por ser nula y condicional: y quando fuesse valida, no ligava para con el sucessor, ni quitava el derecho, y quasi possession del Cabildo, de presentar en la vacante del mes Diziembre, de que se trata.

104 Y porque ex abundanti concurre, que el Cabildo en la respuesta que diò al Monitorio del señor Obispo, no dixo que no queria vsar della, (aunque lo podia dezir ex sup. dictis) sino que no podia, ni devia por las razones referidas, y especialmente por ser nula: y assi aunque no lo

fuesse

fuesse, no era visto contravenirla, ni renunciarla, pues obrava con error que excluye el consentimiento, y no le podia perjudicar: ad l. si per errorem, ff. de iur. omn. iudicum. Y es buen texto in l. post legatum 5. ibi: *Ille qui non iure factum contendit, nec obtinuit, non repellitur ab eo quod meruit*. Et in l. si testamentum, ibi: *Quoniam de iure disputat, non iudicium impugnavit, aut accusavit, vel inet defuncti voluntatem*; ff. de his quibus vt indignis, vbi DD. Jacob. Cancer. tom. 1. var. cap. 6. n. 22.

105 Y assi en caso de validacion de la cócordia, solo podia el señor Obispo tratar de que se cumpliesse: ad l. ineiuile, vbi DD. C. de rei vindic. Bart in l. 2. num. 7. C. de cond. ob causam, Afflict. decis. 28. Surdo decis. 266. num. 12. Rota apud Farinac. decis. 131. in post. p. 1. De que se deduce, que como quiera que se considere, o valida, o nula, no le aprovecha al señor Obispo, ni le obsta al Cabildo.

106 Ni obsta el quinto fundamento contrario, deduzido de la assistencia del derecho, que por parte del señor Obispo se alega estar en su favor, para proveer todos los beneficios de su Diocesi. Porque se responde. Lo vno, que teniendo el Cabildo tan fundado su derecho de presentar en estas medias Raciones, como està visto arriba en todo el articulo 1. cessa en este caso la assistencia de el derecho en favor del señor Obispo, la qual se excluye solo por la quasi possession del Cabildo: latè Posth. de manut. observ. 45. n. 22.

107 Y bastàra estar solo turbada, o ofuscada la assistencia del derecho, para que no sufragasse al señor Obispo en este articulo de manutencion, Posth. sup. n. 20. & Rota penes eum, decis. 200. n. 24. & 25. & apud Gregor. 15. decis. 312. vbi Addent.

108 Lo otro, que por ser estas medias Raciones de Iglesia Catedral, y presumirse fundadas de sus proprios bienes, ex Abb. Rota & Loter. adductis sup. nu. 41. no tiene en ellas el señor Obispo assistencia alguna del derecho, para proveerlas solo sin el Cabildo, sino antes tiene la resistencia del derecho. Franch. in cap. à collatione, n. 1. de appellationib. in 6. Butr. in cap. quia nonnullis, nu. 4. Demarg. Rebuf. cons. 60. Mandos. in regul. Cancellar. q. 14. à nu. 2. Cess. Argel. de legit. contrad. q. 4. articul. 5. num. 52. & 59. Garcia de benefic. dict. 5. part. cap. 4. num. 18. & 72. Rota apud Casad. decis. 22. num. 1. & 2. de præbend. & decis. 17. nu. 1. p. 2. divers. & apud Mantic. decis. 56. n. 2. & Seraph. decis. 980. n. 2. & Cavalcan. decis. 238. nu. 1. & 2. & decis. 4. de conces. præbend. in nou. & apud Gregor. 15. decis. 95. nu. 1. & decis. 103. n. 3.

109 No obsta el sexto y vltimo fundamento del señor Obispo, que por aver el señor su inmediato antecessor proveido en Don Antonio Zarco la media Racion, que vacò en el mes de Agosto de 1649. referida supra num. 4. tiene ya adquirida quasi possession de proveerlas todas. Porque se excluye.

110 Tùm, porque aviendo sido la vacante y provision de mes Apostolico, no obra, ni haze al caso para los meses Ordinarios de que se trata, y en que el Cabildo tiene su quasi possession: ex traditis supra num. 68. & sequentib. & in proprijs terminis statuit Rota penes Posth. de manut. decis. 563. donde pretendiendo vn señor Obispo que por vna Collació fecha en mes reservado, estava en possession de proveer contra el Cabildo, se le denegò. Y dize assi num. 2. & 3. ibi: *Et dum Episcopus dicit*

se

se acquisivisse quasi possessionem conferendi in illo mense reservato, tendit in præiudicium Papæ, non Capituli, quod prætendit menses Ordinarios, & sic pro adquirẽda hac possessione requiritur scientia Papæ, de cuius præiudicio agitur, non Capituli, &c. Sequitur ipse Posth. observat.33.sub n.2.

111 Tùm, porque teniendo en este caso el señor Obispo contra si la resistencia del derecho comun, ex traditis supra num 41.& 108. y la quasi possession del Cabildo de presentar en estas medias Raciones, no pudo por solo vn acto de proveer en vna, inmutar su estado. Rota penes Vivian. de iur. patronat. decis. 17. num. 6. & 7. ex Dec. Ferrer. & Rota sæpè ibi adductis, y mas en terminos Cesar Argel. dict. quæst. 14. art. 5. num. 53 ibi: *Etiam si reperiatur vnus actus collationis eiusdem beneficij, vel forte ab eodem Episcopo solo factus, non enim est habilis ad constituendum vltimum statutum ad effectum validitatis collationis à solo Ordinario factæ. Cum enim constet de vero beneficij statu, tùm ex dispositione iuris communis, de qua supra dictum est: tùm ex simultaneis collationibus ante factis non potest dici mutatus, nisi probetur sequens status legitimè præscriptus spatio 40. an. cum bona fide.* Cap. cum beneficio, de præbend. lib. 6. Gemin. Franc. & Rota sæpè ibi citatis. Y oponiendose alli del vltimo estado, responde num. 56. his verbis: *Nec quidquam facit vltimum statum attendi debere ad cons. Calder. 23. de præb. sæpè à Rota approbatum, quia id non habet locum quando constat de legitimo statu præcedenti, tunc enim non attenditur vltimus status cõtrarius, nisi probetur legitimè præscriptus, & mutatus: ita fuit decisum in causa salam.* Y trae alli diferentes doctrinas y decisiones de la Rota, quibus addenda est. Rota apud Cavalc. decis. 372. nu. 4. & 5. & decis. 390. nu. 5. & apud Burat. decis. 636. n. 1. & decis. 776. num. & decis. 837. num. 10.

112 Tùm, porque el Cabildo presentò tambien al mismo Don Antonio Zarco, y bastàra que consintiesse en que el señor Obispo la proveyesse en el, para ser visto hazerse por su consentimiento, y conservar su derecho, y quasi possesion: cum paria sint consentire provisioni, ac præsentare, ex Abb. in cap. 1. de Relig. dom. & alijs Rota penes Vivian. decis. 84. num. 16. & decis. 150. num. 12. & 14. & divers. part. 1. decis. 534. num. 4.

113 Y aun quando en vna media Racion y vacante no presentasse, ni cõsintiesse, no perjudicaria en las demas, ex Feder. de Sen. Abb. Ruin. & Nat. & Ferret. Rota apud Gregor. 15. decis 452. num. 8. Vivian. lib. 5. cap. 2. num. 58. de iur. patronat. & penes Posth. post dict. tractat de manut. decis. 125. num. 5.

114 Tùm, & principaliter, porque por aver sido la provision que el señor Obispo hizo en el dicho Don Antonio Zarco, y la possesion que por el Cabildo se le diò debaxo de la protesta *sine præiudicio, &c.* no pudo adquirirse por ella possession al señor Obispo, ni perjudicarse a la del Cabildo, como en proprios terminos es conclusion llana en derecho. Marescot. lib. 1. variar. cap. 55. num. 3. ibi: *Primo vt non procedat quãdo actus esset admissus cum clausula sine præiudicio, &c. Quia tùnc etiã si esset effectuatus, non tamen ex eo acquiretur quasi possessio conferendi, aut præsentandi propter dictam clausulam, quæ præservat ius tam in*

in petitorio, quàm in possessorio, ita vt per patientiam, seu consensum præstitum in illo actu tãtum, non autem in futuris, sibi quis censeatur præiudicasse. Iuxta tradita per Dec. in cap. cum accessissent, sub n.17. vers. *Tertio limita*: & vers. *Quinto intelligitur*. & ibi Felin. num.30. vers. *Quinto limita*. de constitut. Put. decis. 188. lib. 2. & cum alijs Garc. 5. p. cap. 5. n. 65. Vivian. de iur. patron. lib. 5. cap. 2. n. 12. & lib. 11. cap. 6. n. 13. Rota penes Cens. post tract. de cens. decis. 250. ante n. 8. Addent. ad Burat. decis. 633. n. 16. & Posth. de manutent. observ. 32. n. 16.

115 Y asi es frustaneo el dezir, e insistir de contrario, que en este caso fue la protesta contraria al hecho, y que asi no aprovechò: ad cap. cum M. de constit. Siendo como es tan assentada y recebida en proprios terminos la doctrina referida en el nu. antecedente, como consta de los DD. citados.

116 Y se comprueva en terminos semejantes de paga de pension que se haze con la dicha protesta, que no constituye en quasipossesion de percebirla: tenent Rot. apud Put. decis. 273. n. 2. lib. 2. & Achil. decis. 11. de pens. Gratian. discept. 310. n. 46. & discep. 981. n. 40. & seqq. Loter. de re benef. lib. 1. q. 38. n. 205. Barb. in prax. ex l. pen. q. 2. n. 42. Posth. de manut. observ. 35. n. 46. & seqq.

117 Y no se aplica a este caso lo de la protesta que es contraria al hecho, q̃ procede quando aquella mira a destruyrlo totalmente, pero no quando solo mira a limitarlo, o declararlo, o remover el consentimiento del, para que no cause efecto en adelante (como en este caso) vt explicant communiter DD. maximè Ripa in d. cap. cum M. cum quibus, & alijs Surd. cons. 143. n. 59. Pirr. Maur. Aretin. de fideiuss. sect. 4. cap. 12. nu. 13. Cancer. to. 3. variar. cap. 16. n. 7. Posth. dict. observ. 85. n. 9.

118 Y esto se prueva à priori, y es mas evidente en este caso, porque se trata de quasi possesion de derecho incorporal, la qual no se pierde, ni adquiere a otro, sino es cõ la paciencia del possidente. l. 2. C. de serv. vbi DD.
119 latè Posth. sup. observat 40. à nu. 6. ¶ Y por esso se dize, que esta es el sugeto y substancia de aquella. Rota apud Mantic. decis. 207. n. 6. & Seraph. decis. 436. nu. 3. Gratian. discept. 113. nu. 52. Posth. sup. n. 9. & seqq. ¶ Y
120 que della recibe la quasi possession todo su ser. Rot decis. 547. n. 8. p. 1. recent. Grat. discept. 426. n. 5. & seqq.

121 Y asi para excluyr la dicha paciẽcia, no solo es eficaz la dicha protesta, sino qualquiera contradicion judicial, o extrajudicial. Rot. dec. 150. n. fin. & decis. 188. nu. 2. p. 3. recent. & penes Posth. decis. 405. nu. 5. & decis. 598. n. 7. & ipse Posth. d. observ. 40. n. 30.

122 Y porque aunque la dicha protesta fuera contraria al hecho, aprovecharia en este caso, por ser reservativa, vt ex Zucar. cons. 4. n. 10. Cancer. tom. 1. variar. cap. 8. n. 142. & cum Angel. & Tusch. Barb. claus. 139. n. 2.

123 Y tambien por averse consentido entonces, como se consintiò expressamente por el señor Obispo, y consta del mismo titulo de la collacion de la dicha media Racion de dicho D. Antonio, que la otra parte presentò, q̃ està fol. 170. obraria en fuerça de contracto, aunque aliàs no aprovechasse. Thesaur. decis. 227. n. 13. Cancer. d. cap. 16. n. 7. & cum alijs Grat. discept. 244. nu. 38. Mantic. cum Immola, & alijs, lib. 22. de contract. tit. 33. n. 8. iunct. num. 5.

124 AViendose manifestado en los Articulos antecedentes el derecho del Cabildo, y de su presentado, en lo que toca a la justicia principal; parece no necessario el detenernos en este, en lo que toca a lo processal, nulidad, y defectos de los autos del señor Obispo de Cadiz; y assi los tocaremos brevemente.

125 Quanto a la collacion que hizo desta media Racion a su Provisor, claramente se deduze su nulidad (aunque en este juyzio por ser possessorio sumarissimo, no se trata della principalmente para que se declare) assi ex defectu potestatis, y de la assistencia del derecho comun, por no tenerla el señor Obispo para proveer estas medias Raciones sin el Cabildo. Ex traditis sup. n. 41. & 108. Y esta nulidad de defecto de potestad se dize insanable. Vanc. de nullit. tit. de nullit. ex defectu iur. ordin. Salgad. de Reg. protect. 3. p. cap. 9. nu. 211.

126 Como por ser contra el derecho, y quasi possession de presentar del Cabildo, eo spreto: cap. decernimus 16. q. 7. DD. in cap. cum Bertol. vbi latè Felinus de sentent. & re iudicat. Rota penes Vivian. decis. 17. num. 6. Gregor Lopez in l. 5. tit. 15. p. 1. glos. 2. Spino de testam. glos. 4. princ. ex n. 96. & cum plurimis Garc. de benefic. 5. p. cap. 9. n. 231.

127 Sin que entre aqui la disputa de si es valida, o està impendenti la collacion, mientras no se contradize por el que tiene derecho de presentar, pues aviendola luego al punto contradicho, y reclamadola el Cabildo, quedò nula ipso iure, ex dict. cap. decernimus, ibi: *Irritam noveris*, & per DD. supr. præsertim Spino, & Garcia, & latè Salgado de Reg. protect. 3. p. cap. 9. ex n. 130.

128 Y para esto bastava la contradicion tacita del Cabildo, que resulta de aver presentado al dicho Licenciado Christoval de Barrios, aun antes de la dicha collacion, vt cum Garc. Salgad. supr. n. 137.

129 Y mas el averla luego apelado, que es la mayor contradicion, ex toto tit. ff. & C. de Decret. de appellat. dicit Salg. sup.

130 Y assi la tal collacion se resolviò en simple turbacion de la quasi possession del Cabildo, adeoque subiicit interdicto vti possidetis, ex subtili doctrina Bart. in l. 1. § huius autem, sub nu. 3. vers. *Secundo modo*, ff. vti possidetis, & cum Rot. Loter. de re benef. lib. 2. q. 45. n. 39.

131 Y quanto a los autos de possession proveidos por el señor Obispo en favor de su proviso, son notoriamente nulos por muchos defectos.

132 Por el mismo vicio de la collacion, y notoria injusticia dellos, por ser contra la quasi possession del Cabildo, y turbativos della, vt ex Bart. Rota

133 & Loter. sup. n. 115. Monach. dec. Bonon. 30. n. 18. & 24. ¶ Y assi induxeron injuria al Cabildo que posseìa. Capilola pract. quæst. sup. pragm. 5. de Charon. cap. 24. in fine, lib. 2. Posth. de manut. observ. 1. sub n. 71.

134 Y pudo iure optimo contradezirlos Rota apud Mantic. decis. 324. n. 5. Y continuar y defender su possession Mastrill. decis. 52. n. 5. p. 1. Grabiel de adquir. poss. cocl. 6. n. 8. Rota apud Greg. 15. dec. 203. n. 3. & 4. vbi Add.

135 Y esto aun de su propria autoridad. Rodr. de ann. reddit. lib. 1. q. 17. n. 47.

136 Farin. de homic. q. 125. n. 174. ¶ Y resistiendo de hecho, si fuera necessario, la turbacion que de hecho se le hizo. Monach. dec. Lucens. 11. Scac. de iudicijs,

iudicijs,lib.2 cap.2.n.183.Gratian.discep.80.n.35.& seqq.Posth.ex alijs mul
137 tis d.observ.1.n.55.& seqq. ¶ Maximè,despues de aver apelado,y suspendiendose la jurisdicion del señor Obispo,ex Oldrald.Ancarr.& alijs Innoc. in c.si quando,n.2.de offi.deleg.& plurib.Farin.in prax.crim.q.32.n.77.& 108.& cũ
138 Bobad.Baiard.& Caval.Narb.in l.20.glos.18.n. tit.1.lib.4.Recop. ¶ Omitiendo aora si el resistir a los Ministros es culpable, y digno de castigo quãdo es justa la resistencia,quod affirmant ex Luc.de Pen.& Dueñ.Farin.sup.n. 87.Narbon.num.37.

139 Y por aver sido los dichos autos despues de estar recusado el señor Obispo con legitimas causas,como son la de su proprio interes,o de su dignidad, en querer conferir estas medias Raciones, y adquirir quasi possession para ello. Salgad.latè de retent.Bullar.2.p.cap.5.§.1.ex n.22.Trentac.variar. lib 2.tit.
140 de iudicijs.resol.5.n.7. ¶ Y esta causa de recusacion procede,aunque la collacion la huviera hecho el señor Obispo antecessor, por mirar a la dignidad, vt ex Bald.in cap.de causis, de offic.deleg.& Aufred.&Caval.Carrasc.ad l.re-
141 cop.c.9.n.261. ¶ Y tambien por ser su mismo Provisor el proviso, y la parte formal en la causa,ad cap.insinuante, de offic.deleg. l. qui iurisdict. ff.de iur.
142 omn.iud.& per Carrasc.sup.n.96.& 58.& 281.& 290.& alijs. ¶ Y mas viviendo con su Señoria dentro de su misma casa,ex Aufred.de recus.n.11. Carrasc.
143 sup.n.49.&242. ¶ Y esto procede aunque huviera dexado de ser su Provisor. Carrasc.sup.n.257.

144 Y siendo estas causas de recusacion,que miran a la persona,e interes del señor Obispo,y de su Provisor,quando no fuerá tan notorias,y se deviessen justificar,avia de ser ante Arbitros,como se le pidiò y requiriò por parte del Cabildo.Cap.cum speciali,de appellat.Oldrad.cons.301.n.3.Barb.de potesta.Episcopi,alleg.54.num.150.

145 Y assi estando suspensa la jurisdicion del señor Obispo, por la recusacion, causò nulidad notoria en sus autos ipso iure.Plurimis probat Salg. dict.§.1. num.6.

146 Maximè,aviendose apelado tambien luego de no aver admitido la recusacion,y sobreseydo,que entonces aunque fueran frivolas las causas de recusacion,valia esta,y causava nulidad en los autos. Rota apud Gregor.15.decis. 466.num.7.vbi Addit.cum alijs.

147 Y assimismo tiene el vicio de nulidad y atentado,por averse apelado por el Cabildo y su presentado de la dicha collacion.Cap.non solùm,de appellat.l.1.
148 C.nihil nov.appellat.pendente. ¶ Y no obstarà el dezir, que por aver sido la dicha collacion acto extrajudicial, no se suspendiò por la apelacion.Cap. constitutus el 2. de appellationib. porque esto tiene dos limitaciones que proceden en este caso.

149 Vna, quando la parte gravada se opone, y alega razones de su derecho cõtra la collacion,que entonces esta muda su estado de extrajudicial, y se convierte en judicial,y entonces se suspende por la apelacion: ex laté traditis per Amaya.in l.nominat.ex n.33.C.de decur.lib.10.& Salg.de Reg. protection. 2.p.cap.13.n.34.& seqq.57.58.72.& 138.& 3.p.cap.9.n.129.& seqq.

150 Y porque en este caso el Cabildo, y su presentado son legitimos contradictores contra la collacion del señor Obispo; y assi apelando della, causan atètado. Cesar Argel.de leg.contrad.q.14.artic.5.nu.51.& 52.& de adquirenda possessione,q.19.artic.1.n.58.& 59. Salgad.de retent. Bullar. p.2.cap.34. num.96.

La

151 La otra, quando junto con la apelacion se alega notoria nulidad de la collacion, que entonces tambien se suspende. Salgad.d.cap.13.n.209.& latiùs d.
152 3.p.cap.9.à princ. ¶ Como es averse fecho contra el derecho, y quasi possession de presentar del Cabildo, eo spreto: como en proprios terminos de que en este caso se suspende la collacion extrajudicial por la apelacion, lo prueva latamente Salgad.d.cap.9.ex nu.129.

153 Vltimamente concurrieron tambien otras nulidades en los dichos autos de possession, que fueron de inordinado modo de proceder, como dellos consta. Et per Salgad.d.2.p.cap.13.n.137.& latiùs d. cap.9.num.68. & seqq.

154 Y quando se obràra con este efecto, es licita la resistencia, Farin.cum multis in prax.crimin.q.32.n.97.Narbon. in l.20.tit.1. lib.4. Recop. glos.18.nu. 52.& 54.

155 Y con precipitacion, que tambien causa nulidad. Rota apud Mantic.decis. 165.n.2.Posth.de manutent.observ.12.n.83.Salg.d.cap.9.n.214.

156 Y sin citacion de las partes, que tambien es nulidad insanable. Rota penes Posth.decis.192.n.4.& ipse sup.n.58.& 61.Salgad.d.cap.9.n.206.

157 Y tambien de no averse dado la possession capitularmente, como era necessario para ser valida.Rot.apud Casad. dec.8 per tot.de causa possessionis, & cum alijs Gonçal.in d.regul.8.§.3.proem.n.81.

158 Y por constar todas de la inspeccion de los autos, son notorias, y evidẽtes, ex Franc.Bald.& alijs Carro.de except.contr. sentent.except.47. n.46. Salg. d.cap.9.à princ.Y no se escusan de mas pōderacion: cap.evidentia, de accusat.

159 Si los fundamentos deste discurso hazen clara la justicia del Cabildo, facilmente me escusan del argumento ad hominem que se me ha hecho, ò cargo de aver mudado en este caso el dictamen que en otro tiempo huviesse tenido contra el derecho del Cabildo; pues no se puede tener por culpable, sino loable supuestos los dichos fundamẽtos; y el exemplo q̃ en esto nos han dado hōbres grandes en letras, no solo Santos, inter quos S.August.in cap.certè 12.q. 1.& in toto suo lib.de retract. & S. Thomas in alio simili libro; sino de los Jurisconsultos Gentiles, inter quos præcipuus Papinian.in l.venditor, ibi: *Mihi aliquando placebat*, ff.de servit. expon. & in l.fin.§. sed cum, C.de furt. Scebolam, & alios refert Ant. Fab. ad tit.Instit.de iust. & iur. princ. 2. in 7.illat. Y la S.Iglesia Romana suele mudar sus estatutos.Cap.postea quam, §. his ita 25.q.vlt.Y el mismo Dios siendo inmutable, novit mutare sentẽtiam, vt dicitur in cap.vnusquisque, in fin.& in cap.sequent.22.q.4.Y en efeto està escrito: *Magnæ sapientiæ est revocare hominem, quod malè locutus est*.in cap.magnæ, dict.quæst.4.

160 Conocida, pues, la justicia del Cabildo, y de su presentado, no es dudable se le ha de guardar en Tribunal tan justificado, como siempre lo ha hecho. Y assi lo sentimos, y esperamos. Salvo, &c.

Doct.D.Roberto Ramirez de Barrientos.